

IN PROCESSV RECTORIS, PATRVVM, ET COLLEGII SOCIETATIS IESV, CIVITATIS OSCÆ.

SVPER FIRMA GRAVAMINVM FACtorum, en manifestacion de persona.

Sobre que deue confirmarse la sentencia del Iuez â quo.

TVVO principio este processo ante el Iusticia de Huesca, mediante la oblata de vn apellido de manifestacion de la persona de Don Agustin Lebiro, dado a instancia de la de Don Lorenço su padre, con calidad de tal; y auiẽdose seguido su prouision, y execucion, parecieron en

processo Procuradores del Colegio de la Compañia de Iesus de aquella Ciudad, y del manifestãte, y manifestado, y respectiue suplicaron: los de la Compañia, y manifestado, q̃ se le mandasse poner en libertad, ò restituyesse al Colegio de dicha Compañia, alegãdo para ello que era mayor de catorze años, y Nouicio de aquella Religion; y los del manifestante, q̃ se le restituyesse como a padre, viejo, con achaques, y necessitado de su assistencia para el gouierno de su persona, y patrimonio, porque sin ella no podia viuir, ni sacar vtil alguno de dicho patrimonio: Y despues de producidas prouanzas sobre dichos alegatos, quedò renunciada la causa sin passar a otras replicas, y en ella se pronunciò, mandando restituir al Padre manifestante la persona del hijo manifestado.

Recurrieron los Procuradores del Colegio, y del manifestado a la Corte de V.S.I. por medio de la eleccion de Firma, y en ella se han querellado de diuersos greuges, para reformar la sentencia, y principalmente de los que ponderan en la Alegacion que se ha comunicado, a que irè respondiendo en esta por su ordẽ.

El primero es, que el Iuez à quo procediò en la causa sin constarle de violencia: requisito, que dize ser necessario para entrometerse en las de Eclesiasticos, ò los que gozan de su Fuero: fundalo en las dotrinas de *Salg. de suplicat. ad satisf. p.* 1. *cap.* 5. *n.* 197. Rebelo *de obligat. iustitiæ* 2. *par. lib.* 4. *quæst.* 15. *n.* 4. Fagundez *tom.* 2. *in* 6. *præcepto decalogi cap.* 31. *num.* 11. Diana *tom.* 11. *tract.* 3. *resol.* 20. Delbene *de immunitate Ecclesiarum p.* 1. *cap.* 1. *dub.* 15. *sect.* 5. *num.* 14. y otras que cita; pero parece no alcançan nuestro caso, porque no las tiene admitidas la practica del Reino en ningun genero de apellidos;

do; contentandose con solo que se alegue la violencia en ellos, como se verà en los Formularios que trae la Practica judiciaria, y esto aunque las cosas sobre que se apellida sean pertenecientes a la Iglesia, D. Sesse *de inhibit.cap.*8. §.4.*nu.*23. & 24. in quo non immoror quia notissimum est.

El segundo greuge, es, que el Iusticia de Huesca no pudo conocer de la obligacion que corre a vn Nouicio de sustentar, y assistir a su padre: fundalo en que es incapaz de conocimiento en cosas espirituales, *ex cap. tuam de ordine cogn.* Couarr. *in pract.cap.*31. Fontanel. *decis.*319.*num.*6. y otros que cita; y que la de esta question, ò controuersia lo es, quia agitur in ea de vitando peccato, & æternæ perditionis periculo, ex D. Thom. 2.2.*quæst.*100.*art.*10. Parisio *de potestate Regia & Papali cap.*14. Salcedo *de lege Politica lib.*1.*cap.*12.*nu.*15. Pero sino recibo engaño, el Iuez fue capaz de el conocimiento, y la materia, temporal y profana: La razon es, porque el fundamento de la instancia paterna solo consistia en dos obligaciones, que la vna es la que considera la Practica de el Reino, de qua Portol. ad Mol. *verb. Pater, num.*16. en aquellas palabras: *Filiusfamilias à domo paterna recedere nequit, neque de sua persona disponere potest, quousque decimumquartum annum excesserit*; que aqui no se ha verificado en la persona manifestada (saltem modo legitimo) como despues verèmos: La otra, la que el hijo tiene de assistir, y alimentar a su padre quando aquel necessita de ello; y esta toda es natural, y comun a racionales, è irracionales, como lo aduierte, y funda Garcia *de expen.cap.*4. *à n.*52. & præcipuè en el 55. donde concluye diziendo: *Cum enim ius alendi parentis à natura sit cognitum brutis*

animantibus rationis expertibus, quæ præter sensum nullâ alia ratione regũtur quis fieri potest, vt tolli possit omnino hoc ius lege ciuili; præsertim quoad alimenta necessaria ad tuendam vitam; an viuet in ocio filius lautus, & pinguis, parens vero qui eundem genuit aluit, & educauit egebit? Est etiam adiuta à lege ciuili, *in l. si quis à liberis, §. idem rescriptum delib. agnos. l. vlt. §. filijs autem, C. de bonis quæ liberis, l. Imperator. 50. ad Trebel. l. 1. §. parens delib. agnos. l. 1. l. 2. C. de alend. liber. cap. inter 22. quæst. 3.*

Y aunque tambien està corroborada cõ precepto diuino, *ex cap. 15. Matthæi Leuit. 20. Exod. 21. cap. cæterorum* 10. *dist.* 86. ibi: *Cæterum Dei traditio est, vt prius pascas parentes, nam si iuxta diuinum Oraculum contumelia parentis morte luitur, quanto magis fames quæ morte grauior est.* Prosequitur pulchrè & ad rem loquendo Valenz. *cons.* 12. *num.* 8. No de aqui se sigue, que el Iuez Secular no sea capaz del conocimiento en quanto a la obligacion natural, y ciuil del mismo precepto, como lo es en otros muchos, que vltra de ser naturales, y ciuiles, lo son de el Decalogo, como el hurto, homicidio, y otros; por cuya fraccion se castiga a los delinquentes cada dia en los Tribunales Seculares: quia tunc non agitur ibi de re sub qualitate peccati, sed de obseruantia legis ciuilis & naturalis, & de iusta punitione frangentium eas, videndus Mol. *verb. Sortilegium, fol.* 308. *col.* 1. & 2. como passò en nuestro caso, que no se tratò de si pecaua, ò no el manifestado (que es lo que tantos Teologos firmaron) sino de la obligaciõ natural, y ciuil de assistir a su padre abstraìda de la del pecado, la qual deue preferirse a la de perseuerar en la Religion, aun en el professo, como tienen comunmen-

te los Dotores,*ex l.qui cum vno,§.fin.de re militari*,& D.Thom.2. 2.*quæst*.101.*art*.4. Marsilis *singulari* 149. *num*.3. y otros que cumula Valenz.*vbi supr.num*.5. 6. & 7. Que serà en el que no lo es, el qual no tiene impedimento alguno para salir de ella, *ex cap. consuluit* 20.*de regularibus*, vbi Barb. *num*.2. & *cap. statuimus* 23.*eiusdem tit*.vbi idem Barb.*num*.1.2.& 3. ni el Iuez para conocer de la causa, segun abaxo se fundarà con Loterio.

Ni tampoco puede dezirse incapaz dicho Iuez Secular por razon de la persona manifestada, como resulta de dos medios a mi parecer harto eficazes. El primero es, que aunque el Nouicio goze de essencion, y priuilegio de persona Eclesiastica,como lo notan Suelues *cons*.19.*num*.2.*tom*.1. Cenedo *in pract.quæst*.4. *nu. vlt*.y otros que cita el papel contrario. Esso se entiende,y limita a los casos pertenecientes a la Religion,como lo enseña Loterio *de re benef.lib*.1.*quæst*.40. *num*. 136. ibi: *Quamuis enim Nouitius gaudeat omnibus priuilegijs professorum, & tamquam talis possit eligi, & præsentari,cap.Religioso, §.quamuis de sentent.excomm.in* 6.Fredericus de Senis *cons*.32. *sub num*. 10. *vers. Nam licet quoad omnia; tamen id intelligitur de pertinentibus ad Religionem, secus verò de alijs, aut Sacularibus, aut indifferentibus, & propterea in eo cessante Clericatu non potest dici persona Ecclesiastica, quasi quod sit Religiosus; cum Nouicius,respectu status personæ semper reputetur talis qualis erat de tempore receptionis,vt ait Geminian.in cap.non solum sub nu*.12.*ad med. vers. Sed mihi non placet de Regularibus in* 6.

El otro medio es, porque aun en los casos de ser Eclesiastica la persona, y manifestarse, suppressa qualitate,

 te,

te, despues de hallarsela el Iuez en su poder, de precisso deue tener conocimiento sobre quien tiene mas drecho a su restitucion, auiendo opuestos que la instan, vt notat Bardaxi *ad rubr. de manifest. personar. fol.* 384. *col.* 3. ibi: *Verum est quod hodie manifestantur Clerici tacita qualitate Clericatus, & à posse priuatarum, & cum ista prouisione extrahuntur à carcere Archiepiscopi, & eo existente in posse Iudicis Sæcularis, cum inueniat eum Clericum, nec potest eum detinere; interest tamen illius videre, cui illum restituere teneatur, an Iudici Ordinario ipsius Clerici an Iudici exemptionis si illum prætendat. Itaque si vterque illum petat ad effectum benè soluendi cognoscere solet.*

El tercero greuge es, que el Iusticia de Huesca obrò en la sentencia contra las disposiciones forales: fundado en que no auiendo en el Reyno Patria potestad, *Observant.* 2. *titu. ne pater pro filio*, Mol. *verb. filius*, *fol.* 140. *col.* 4. *vers. Filius in Aragonia*, vbi Port. *n.* 18. Monter. *decis.* 17. *n.* 45. & D. Sesse *decis.* 50. *n.* 30. obrò cōtra sus leyes, mandando restituir al padre la persona del hijo manifestada; pero este fundamento no conuence nulidad en la sentencia: La razon es, porque la restitucion de la persona manifestada, no se gouierna necessariamente por tan fuerte vinculo, como el de Patria potestad, ni esta es conocida por las leyes del Reyno, para este, ni otro efecto: Menores drechos bastan, pues al Tutor se le restituye el Pupilo, al Abad, ò Prior el Mōge, ò Frayle professo, al Ordinario Diocesano el Clerigo, al Marido la Muger, al Señor el Vasallo, ex Bardax. *ad rubr. de manifest. personar. nu.* 5. *fol.* 387. *col.* 2. *in fine*, & 3. *in principio iuncta doctrina ipsius, fol.* 384. *col.* 3. & 4. y al padre el hijo menor de catorze años, como di-

dize Portol.*verb.Pater,num.*16. ſin que para eſto precedan otras diligencias, que el prouar las calidades de tales,*Foro ſin.de manifeſt.perſonar.* D.Seſſe *de inhibitio. cap.*1.*§*.2.*nu.*17. Veaſe agora,como puede dezirſe,que el defecto de Patria poteſtad, influye nulidad en la ſentencia, ſeñaladamente confeſſando el papel de los firmantes, que el menor de 14. años deue reſtituirſe a ſu padre: ſiendo aſsi,que ni en eſſa,ni otra edad eſtà ſugeto a Patria poteſtad, y que el Tutor no la tiene en el Pupilo,ni el Marido en la Muger, y tambien ſe les reſtituye.

Supueſto pues,que la reſtitucion del hijo manifeſtado a ſu padre,no ſe gouierna por Patria poteſtad; paſſarè a aueriguar,ſi los drechos, y razones que concurrieron en ſu perſona en el caſo concreto, tuuieron igual fuerça que tiene la poteſtad de vn Tutor con ſu pupilo, la de vn Superior con ſu ſubdito, ò la del Marido con ſu muger;y diſcurriendolo por la economica poteſtad(que es la que baſta,pues no tiene otra el marido en ſu muger,y ſe le reſtituye), eſta ſe halla en el padre con igualdad de razõ, que en el marido,y otros, ex adductis a Ramirez *de lege Regia in initio à num.*70. *vſque ad* 77. y aun mayoria, pues le obliga la ley a que pague la multa en que ha incurrido el exceſſo del hijo, *obſer.*1.*tit. ne pater pro filio,* & Ramirez *vbi ſupra num.* 71. ſin embarazarſe por el Nouiciado del hijo, pues como queda fundado con Loterio, en quanto al eſtado de la perſona ſe juzga el miſmo que tenia quando entrò en la Religion.

Y en el caſo de la diſputa concurren en particular dos circunſtancias, que no ſolamente releuan en el padre a mas alto grado la economica poteſtad, ſino que

tam-

tambien persuaden con harta eficazia estar legitimamente pronunciada la sentencia del Iuez à quo;consisten entrambas en la necessidad que el padre ha prouado tener de la assistencia del hijo, y en el no auer prouado el Colegio de la Compañia,que fuesse mayor de catorze años el manifestado, y no solo en las dos, sino en cada vna dellas parece huuo bastante fundamento juridico.

En la pobreza, y necessidad del padre, porque essa vence a la Religion aũ respeto del professo,ex Valenz. *d.cons.*12.*n.*7.y en quãto al Nouicio al parecer sin disputa, pues qualquier Acreedor suyo es parte, y tiene bastante interese para impedirle la continuacion en la Religion,y que no sea admitido a professar, *cap. vnic. vbi glos.de oblig.ad ratiocin. c.*1.*dist.*51. Nauarro *cons.* 4.*num.*7.*de Regular.*Rodrig.*in summa tom.*2. *cap.*3.*n.* 7.& 8. y otros que cita, y sigue Valenz. *dict.cons.*12. *num.*21.y assi el padre con mayor razon,por ser en sus alimentos,y assistẽcia,el mas antiguo,y valido Acreedor, como notò, y fundò elegantemente Menoch. *de præsumpt.lib.*3.*præsumpt.*29.*à num.*12.& *præcipuè num.* 20. ibi: *Et demum filium omnia quæ ab homine homini possunt præstari Patri deberi scriptum reliquit diuinus* Plato. *lib.* 34. *de legibus Dialog.* 4. his verbis. *Ergo fas est parentibus prima, & maxima debita omnium antiquissima debitorum persoluere. Putare enim quisque debet omnia quæ possidet eorum esse qui genuerunt,& educarunt ita vt illis hæc omnia pro viribus ministrare debeat primum quidem externa bona, deinde etiam corporis,postremo quæ ad animum pertinent. Hæc omnia videlicet mutuo data persolues,& pro curis doloribusque priscis parentum in senectute vices reddeas,quando maxime*

indi-

indigent. Veaſe agora, ſi baſtando para la reſtitucion de perſona manifeſtada el drecho Economico de vn Superior, ò Prelado, y venciendoſe eſte por el que tiene el padre en cauſa de vejez, llena de achaques, y de neceſsidad de aſsiſtencia para ſu alimento *(quod in vita humana miſerrimum exiſtimauit*, Diogenes relatus à Valenz.*dict.conſ*.12.*nu*.17.*)* podrà dezirſe, que padece nulidad la que ſe le ha mandado hazer al padre de la perſona de ſu hijo.

Segundo motiuo que legitima la reſtitucion, es, el no auer verificado el Colegio de la Compañia, ni Don Aguſtin ſer mayor de 14. años, como deue hazerlo qualquier que ſe funda en la edad, Maſcard. *de probat. concluſ*.667. *incipit Ætas nu*.1. *&* *nu*.18. por quanto los teſtigos que ha producido ſolo dizen que es mayor de 14. años, porque ſu aſpecto lo mueſtra; cuya razon no concluye, ex textu expreſſo *in l. minor* 25. *annijs addito Præſide*, y dotrina de Maſcard.*de probat.concluſ*. 668. incipit *Ætas probari num*.16.ibi: *Sententia lata ex aſpectu non dicitur lata ex veris probationibus*; *vnde poteſt quandocũque retractari*, *ſic optime colligitur ab Antonio de Butrio in cap. Fraternitatis de frigidis, & maleficijs*; *ita teſtatum reliquit Romanus in dicta l. admonendi num*.34.*verſ. Et primo ſi ſit lata ſuper ætate, & probationes per aſpectum, ff. de iureiur. & ibi Alex. nu*.17. *& ibidem, Iaſſo. in repet. num*.39. ibi: *Quia non eſt lata ex veris probationibus, & aſſeuerauit, Bald. in l. ſi minorem num*.5. *verſ. Quare vlterius quid operetur, C. de in integ. reſtit. min. aſpectum in probatione ætatis ſolum inducere præſumptionem; non tamen neceſſariam probationem, & à Bald. ſententia ſtetit Roman. in dict. l. admonendi ante num*.35. *quam opinionem etiam amplecti videtur*, *Ioan.*

Mau-

Mauric. in tractatu de restit. in integr. d. cap. 319. num. 3. qui ait omnino esse dubiam, & incertam probationem ætatis minoris, quæ fit per aspectum, & pro hac contraria opinione docet quotidiana rerum experientia: Solent enim qui adolescentes sunt Calvi tamen quandoque apparere ita vt aspectu senes iudicentur, vti de Numa Pompilio testantur historiæ: Contra verò vissuntur maiores natu imberbes prorsus, faciem adolescentis præseferentes, cum tamen maiores sint natu, prout de Mosse Propheta testantur veterum historiæ, qui centum, ac viginti annos vixit cum colore & pelle admodum iuuenis conspireretur, vt refert Fulgos. lib. 8. cap. 14. Et illis Indiæ populis ostendi potest, qui Pandoræ vocantur, qui vt refert Etesias in convalibus siti ducentos viuunt annos, in iuuenta more senum candidos habentes capillos, in senectute nigros testibus Plinio lib. 7. atque Val. lib. 8. cap. 14. atque videre est in Apollonio Tionæo Philosopho, qui centum annos excessit aspectu minime senium fatente, idem tradit Fulgos. eod. lib. 8. cap. 14. Adeò vt hæc ambiguitas reddat & efficiat ancipitem probationis æuentum, adde Bald. idem tenentem in l. solum num. 24. C. de testibus, & Bart. in cons. 92. & in quæst. num. 3. lib. 1. Lap. in repetit. d. l. de ætate num. 38. de minoribus. Despues de lo qual, haziendo eleccion de opiniones, concluye diziendo: *Et tenendo hanc posteriorem partem negantem.* Afirma: *Per testes scilicet ex aspectu non posse regulariter probari ætatem.* Adherece a esta opinion Maranta *de Ord. Iudic. par. 6. tit. de allegat. & disput. super dubijs causæ num.* 136. vbi asserit quod sententia lata super ætate ex aspectu non transit in iudicatam, quia profertur cum probatione præsumptiua.

El greuge tercero consiste, en auerse mandado restituir

tuir el manifestado a su padre, y no al Colegio, y està ya respondido en el antecedente. El quarto, y vltimo es, que no tuuo el Iuez prouanza suficiente de la pobreza del padre para mandar restituirle el hijo manifestado: fundalo, en que los testigos que deposaron sobre ello, no concluyen con la cohartada, de que no tiene otros, ni mas bienes de los que especifican, y cita en apoyo la dotrina de Mascar. *de probat. conclus.* 1159. que dize se prueba en essa conformidad *num.* 39. pero si yo no me engaño, tambien dize con igual claridad, que se prueba en la conformidad que por mi Parte se hizo, señalando esse modo por legitimo, de la misma forma que el alegado en contrario *num.* 40. ibi: *Decimoquinto probatur paupertas si quis asseruerit se tantum bona aliqua, puta domum vel fundum possidere, nam qui eum plura bona habere affirmauerit probare debebit, ita voluit glos. in l. cum de lege, ff. de probat. quam allegat ad eam se remitendo, Barto. in l. 1. §. si vsusfructus, ff. ad leg. falcid. & idem opinatus est in dicta lege si constante quæst. 1. ff. solut. matrimon. vbi putauit id etiam habere locum cum tractaretur de magno præiudicio*; prosigue citando a muchos otros en corroboracion de su opinion, y entre ellos a Couarr. en el *lib. 2. de las Varias, cap. 6. num. 8.* al fin del qual concluye en el *vers. Ex his patet*, que procede aun en los casos donde se requiere manifiesta pobreza.

Esto es, en quanto a la parte q̃ toca a dicha pobreza y falta de bienes en el padre, saltem conforme a su calidad (que tambien entra esta en la consideracion deste punto, ex eodem Mascar. *vbi supra num.* 14.) A mas de la qual ay otras verificadas, como son la vejez con el fruto de sus achaques, y entre otros el de no oìr, y el

peli-

peligro de la vida, a que yà alguna vez se han atreuido sus enemigos, y puede temer oy mas, hallandose sin apoyo, ni fuerças propias para la defensa: y pues en el hijo se hallan renouadas, no deue juzgarse en ellas menos deudor que en los alimentos, pues en la falta de vno, y otro puede peligrar la vida, que los drechos natural, positiuo, y diuino le mandan conseruar, y fomentar en el padre, que assistido de estas razones, espera la confirmacion de la sentencia, quòd iuris esse videtur. Salua in omnibus T.S.G.C. Zaragoça, y Setiembre 23. de 1662.

Dotor Juan Francisco de Dios.